

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2012-3-178 (Muafiyet/Menfi Tespit)
Karar Sayısı : 13-07/76-45
Karar Tarihi : 24.01.2013

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR, Kenan Türk

B. RAPORTÖRLER: Burak BÜYÜKKUŞOĞLU, Mazlum YALÇINKAYA, Nesrin SAĞLAM

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - Bayer Türk Kimya San. Ltd. Şti.
Temsilcisi: Av. Efser Zeynep ERGÜN
Büyükdere Cad. No. 127 Astoria A Kule Kat 6-24-26-27,
34394 Esentepe/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Bayer Türk Kimya San. Ltd. Şti. ile Skills In Healthcare Sağlık Ürünleri Pazarlama ve Tanıtım Hizmetleri A.Ş. arasında akdedilen “Çağrı Merkezi ve Hizmet Sözleşmesi”ne menfi tespit belgesi verilmesi veya muafiyet tanınması talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 31.12.2012 tarih ve 10773 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 15.01.2013 tarih ve 2012-3-178/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu “Çağrı Merkezi ve Hizmet Sözleşmesi”ne menfi tespit belgesi verilmesi gerektiği kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1. Bayer Türk Kimya San. Ltd. Şti. (Bayer Türk)

- (4) Anlaşmanın taraflarından Bayer, Almanya'da mukim Bayer AG'nin Türkiye'deki iştirakidir. Bayer Türk, ilaç ve müstahzarların üretim, ithalat ve ihracatı, fason imalatının yaptırılması, dağıtım, tanıtım, tescil, patent ve lisans temin alanlarında faaliyet göstermektedir. Bayer Türk'ün sağlık hizmetleri alt birimi ilaç, tüketici sağlığı, diyabet ürünleri ve havyan sağlığı olmak üzere dört bölümden oluşmaktadır.

G.1.2. Skills In Healthcare Sağlık Ürünleri Pazarlama ve Tanıtım Hizm. A.Ş. (Skills)

- (5) Hedef Alliance Holding A.Ş. iştiraki olarak 2012 yılı sonunda faaliyete geçen şirket her tür ilaç, kozmetik, hammadde, sağlık ve itiriyat malzemelerinin depolanması, tele pazarlama dâhil pazarlama ve tanıtımı, toptan ve perakende satışı ve dağıtımı konusunda faaliyet göstermektedir.

G.2. İlgili Pazar

G.2.1. İlgili Ürün Pazarı

- (6) Sözleşmeye konu ürünler bildirim tarihine kadar Bayer Türk'ün “tüketici sağlığı” grubu ile sınırlı tutulmuşsa da, taraflar ileride sözleşmenin Bayer Türk'ün diğer ürün gruplarını da içereceğini ifade etmişlerdir. Bununla birlikte, sözleşmede konu edilen hizmetin Bayer

Türk'ün ürün portföyü ve kampanyaları konusunda bilgi vermekten ibaret olduğu dikkate alınarak, dosya kapsamında varılacak sonuç bakımından değişikliğe neden olmayacağından hareketle ilgili ürün pazarı tanımı yapılmasına ihtiyaç duyulmamıştır.

G.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

- (7) İlgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (8) "Çağrı Merkezi ve Hizmet Alım Sözleşmesi"nin tarafları İntendis İlaç Tic. Ltd. Şti. (İntendis) ile Skills'tir. İntendis 31.12.2012 tarihi itibarıyla tasfiyesiz infisah ederek Bayer Türk tüzel kişiliğine dâhil olacağından sonraki bir tarihte Bayer Türk ile Skills arasında ek protokol düzenlenerek sözleşme tarafının Bayer Türk olması sağlanacaktır. Böylece sözleşme kapsamına Bayer Türk ürün portföyü de dâhil edileceğinden, mevcut dosyada; sözleşmeye taraf olması öngörülen Bayer Türk ve onun ürün portföyü dikkate alınarak değerlendirme yapılmıştır.
- (9) Bildirim formunda sözleşme ile taraflarca amaçlanan faydanın, mümessiller aracılığıyla ulaşılamayan eczanelerin Bayer Türk kampanyalarından haberdar olması ve daha avantajlı ürün temin etmesi, böylece Bayer Türk ürünlerinin daha fazla noktada bulunması imkânının artması şeklinde ifade edilmiştir.
- (10) Bildirim konusu sözleşme, 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyet Tebliği'nde de tanımlandığı üzere üretim veya dağıtım zincirinin farklı seviyelerinde faaliyet gösteren iki teşebbüs arasında belirli bir hizmetin alımı olarak nitelendirilebilecektir. Zira sözleşme ile Skills, bir tür pazarlama ve tanıtım faaliyeti olarak, Bayer Türk ürünlerine dair eczanelerin bilgilendirilmesi maksadıyla sözleşmede öngörülen araçlarla çağrı merkezi hizmetini sunacaktır.
- (11) 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun)'un 8. maddesinde; *"İlgili teşebbüs veya teşebbüs birliklerinin başvurusu üzerine Kurul, elinde bulunan bilgiler çerçevesinde bir anlaşmanın, kararın, eylemin veya birleşme ve devralmanın bu Kanunun 4, 6 ve 7 nci maddelerine aykırı olmadığını gösteren bir menfi tespit belgesi verebilir."* ifadesi yer almaktadır. Rekabeti sınırlayıcı amaç ve etkisi olmadığı değerlendirilen teşebbüsler arası anlaşmalar 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında yer almayacak ve bu tür anlaşmalar Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi alabilecektir. Bu çerçevede aşağıda sözleşme metninde ve sözleşmenin uygulanması sırasında rekabete aykırı olan/olabilecek hüküm bulunup bulunmadığı değerlendirilmiştir.
- (12) Sözleşmede, öncelikle dikey sözleşmelerde sıkça karşılaşılan rekabet yasağı hükümlerinin olup olmadığı incelenmiştir. Bu kapsamda Skills tarafından sunulması planlanan hizmetin, Bayer Türk'ün rakibi olan diğer firmalara sunulmasına yönelik herhangi bir engel bulunmamaktadır. Bir başka deyişle sözleşmede, tek alıcıya sağlama yükümlülüğüne ilişkin bir kısıt getirilmemektedir. Bununla birlikte Skills'in sunulan hizmet için Bayer Türk'e özgülediği personelinin üçüncü kişiler için çalışamayacağı öngörülmüştür. Skills tarafından hizmetin üçüncü kişilere de sunulmasının önünde bir engel bulunmayışı ile birlikte değerlendirildiğinde, belli sayıda personelin Bayer Türk'e özgülenecek olması hizmet sırasında öğrenilmesi muhtemel gizli bilgilerin korunmasına yönelik diğer sözleşme hükümlerinin uygulanmasına katkıda bulunacak; hizmetin Bayer Türk ve rakibi firmalar arasında bilgi paylaşımı ya da koordinasyon olarak yorumlanmasına neden olabilecek bir uygulamaya yol açmasını önleyecektir. Sözleşmede istihdam edilecek personele ilişkin olarak ilaç sektöründe tecrübe sahibi olma ve Bayer Türk tarafından sözleşmeye konu iş ile ilgili gerekebilecek eğitimin verilmesi koşullarının yer aldığı görülmektedir. Bayer Türk için özgülenecek personelin eğitim maliyetinin bir kısmına Bayer Türk tarafından katlanılacağı dikkate alındığında, personelin özgülenmesi, bu yönüyle de rasyonel hale gelmekte ve rekabeti kısıtlamamaktadır. Ayrıca, sözleşmede Bayer Türk'ün aynı içerikte

hizmeti Skills'in rakibi olan firmalardan alamayacağına, bir başka ifadeyle münhasırlığa yönelik herhangi bir hükme de rastlanılmamaktadır.

- (13) Öte yandan, çağrı merkezi ile sunulacak hizmet Bayer Türk ürünleri ve kampanyaları hakkında sözleşme kapsamındaki eczanelere bilgi verilmesinden ibaret olup, sözleşmenin çağrı esnasında eczanelerden sipariş alınması halinde bu siparişlerin belli bir ecza deposuna yönlendirilmesinin önüne geçecek düzenlemeler içerdiği anlaşılmaktadır. Nitekim sipariş alınırken eczaneye siparişi temin etmek istediği ecza deposu sorulmakta ve eczanenin tercihi Bayer Türk yetkilisine aktarılmaktadır.
- (14) Skills tarafından sağlanan hizmetin bu prensiplere uyması sağlanarak, eczanelerin daha etkin çalışabilecekleri ecza depolarından mal teminlerine imkan sağlanmakta ve eczanelerin ecza depoları arasında seçme özgürlüğü garanti altına alınmaktadır. Bu amaca yönelik olarak, sözleşme kapsamındaki hizmetin sunumunda görev yapan personelin eczanelere göndereceği e-postaların ve çağrı merkezinden yapılacak arama içeriğinin, Skills ve Bayer Türk tarafından birlikte belirleneceği, konuşmaların kayıt altına alınıp düzenli olarak Bayer Türk ile paylaşılacağı şeklinde hükümler bulunmaktadır. Böylece sözleşmenin belirtilen hükümlerinin gereği gibi uygulanıp uygulanmadığına, spesifik olarak ise depolar ya da eczaneler arasında ayrımcı uygulamaların bulunup bulunmadığına ilişkin denetleme imkanı da sağlanmış olmaktadır.
- (15) Yukarıdakilere ek olarak, sözleşmenin bir yıl için, her bir yılın sonunda taraflardan biri aksi yönde bir irade açıklamasında bulunmadıkça kediliğinden bir yıl daha ve en fazla beş yıl süre ile geçerli olacağı düzenlenmekte olup, sözleşme süresinin makul olduğu ve tarafların sözleşmeye aykırı uygulama halinde sözleşmeyi feshetme hakkını da saklı tuttuğu görülmektedir.
- (16) Yukarıda yapılan açıklamalar ve diğer maddeler incelendiğinde, bildirim konu sözleşmenin, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi bağlamında rekabete aykırı herhangi bir amaç ya da etkisinin bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (17) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Bayer Türk Kimya San. Ltd. Şti. ile Skills In Healthcare Sağlık Ürünleri Pazarlama ve Tanıtım Hizmetleri A.Ş. arasında imzalanan "Çağrı Merkezi ve Hizmet Sözleşmesi"ne menfi tespit belgesi verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.